





戰國春秋



第六期

國民法上  
婚姻之意義

禮記婚義孔穎達曰：「按鄭婚禮目錢云：娶期之禮，以婦爲期，因名焉，必以婦者，取其陽往陰來之意，日入營其門牛爲始，增國取妻日嘯，謂將以婦時來，妻則西而夫也。」是爲我國古代之聘婚制，直用舊儀式上之名節，而後又有用舊聘與義之屬者，故鄭雅曰：「將父爲義，婦之爲婦，將之爲婦，兄弟婚之爲婦，兄弟弟。」父既後出，拜堂見兄弟婚之爲婦，兄弟弟。一父既後出，拜堂見之信念，而爲婚姻之定案曰：「婚姻者，將以合二姓之好，上以事宗廟，下以繼後世也。」（禮記婚義疏）習學家廉價則從男方生理方面下婚姻之定案曰：「婚姻者，男女兩性之結合，以相資終生伴侶有性的特徵爲目的者也。」（Machlebach, 1906）又有從生理觀念上爲婚姻之定論曰：「婚姻之夫婦，所以明男之別也，婚姻之道德，則夫婦之一道，而淫辟之多矣。」聘說紛紛，莫衷一是，而其說又實在不足以表示出婚姻之意義，自羅馬五大法學家之莫爾斯倡天主教道德思想以爲婚姻「男女兩性共同生活爲目的之結合關係」後，至今尙以爲標準，德滿民法之曰：「法國民法之三原則」皆不外指男女發生此間共同生活關係（夫妻關係），而生此夫妻關係之契約，卽所謂婚姻之締結，從而所謂結婚之自體，不容發生原因之婚姻契約在內。

○婚姻爲要式的法律行爲。一男一女，以終身共同生活創設身分關係爲目的之結合之要式的法律行爲。「分稱言之如後：

◎婚姻爲法律行爲。一男一女，即以後發生效力之意思表示爲要素之法律事實，婚姻係以欲發生親屬法上夫妻關係之意思表示爲要素之法律事實，故爲法律行爲中之身分行爲。

◎婚姻爲要式的法律行爲。一法律行爲之類一定方式者，爲要式的法律行爲，反觀之，非要式的法律行爲，結婚應有公開之儀或儀式以上之證人（民法九八二條），不是此形式者，其結婚無效。（民法九八八條）

◎婚姻應爲要式的法律行爲。一我國自古以婚姻權操諸父母之手，婚姻當事人與其配偶無干涉之意可言，常事人均以婚姻無關當事人之自由意思決定者，其婚姻雖有效成立，惟對於同意者須得其同意，均未經當事人同意或由詐欺脅迫之同意，均爲其婚姻得撤銷之原因。

◎婚姻契約之當事人須爲特定之一男一女。婚姻爲夫妻身分關係創設之契約，且以兩性之生理的結合爲範圍，故非異性之兩當事人不可，考據官史所載之以男婦

有爲婚姻之特徵，而以對婚姻係本於遺傳之情懷者，如我國七出中無子之規定，即記結婚者，以生育爲宗旨，下以後發生效力之要件，吾假推第十八章以上之老人結婚爲例，德國（德民五八三條）瑞士（瑞民一四四條）均有違反婚姻義務爲離婚原因之概括的一規定，所謂違背義務，解釋上應含性交不能內在內，此等皆係以生理的結合爲婚姻之條件，然亦非因爲事實問題，當不容許有反對的，然由此非婚姻之唯一使命也，現行法於婚姻之目的除第九九五條爲不合生理結合條件者得撤銷外，其他均以婚姻目的之共同生活爲條件之規定，其中以男女生理的結合不爲婚姻之相對要件，而不以之爲絕對要件至不明，故我民法第九九五條之規定採折衷主義，若我民法直宜不以生理的結合爲婚姻之要件矣。

◎婚姻以創設夫妻身分關係爲目的。社會之共同生活關係，不限於異性，亦不必限於異性中之夫妻，而夫妻之共同生活關係，既爲法律所承認，同時又爲法律關係發生，故由創設，而生夫妻身分之效果，而生其他之權利義務關係，卽因結婚之效力取得其身之夫妻，女在結婚前取得嫁之財產，以其夫妻之身分而並與姻關係及同居貞操、扶養、繼承等權利義務，其他非近親血緣之身之結合，如爲野合，既不爲法律所公認，又不受法院之保護。